

BAB 5

BAB 5

CADANGAN DAN PENYELESAIAN

5.1 Pendahuluan

Di Negeri Kedah perkahwinan tanpa kebenaran adalah isu yang agak hangat suatu ketika dahulu namun sehingga kini masih banyak pasangan yang pergi berkahwin tanpa kebenaran. Jalan penyelesaian masih belum didapati bagi membanteras perkahwinan tersebut.

Perkahwinan sebenarnya boleh berlaku di mana-mana asalkan pasangan yang ingin berkahwin benar-benar jujur dan menurut konsep nikah yang dianjurkan oleh Islam. Perkahwinan bukan bertujuan untuk memuaskan hawa nafsu atau untuk mengelak dari pengetahuan keluarga tetapi untuk melahirkan zuriat yang mulia dan dihormati oleh masyarakat.

Justeru, menjadi tanggungjawab setiap individu itu untuk bertindak sesuai dengan kehendak syariat Islam dan selaras dengan kehendak undang-undang yang diamalkan di negara ini.

MAIK dan JHEAIK telah melaksanakan beberapa usaha untuk mengatasi kes perkahwinan tanpa kebenaran dan khususnya ke selatan Thailand. Dengan menjalankan kerjasama dengan Majlis Agama Islam Wilayah-Wilayah Selatan Thailand. Dengan usaha diharapkan kes perkahwinan sebegini dapat dikurangkan demi untuk kebaikan bersama, khususnya menjaga imej agama Islam sebagai agama perpaduan dan persaudaraan sejagat. Usaha-usaha tersebut akan mencapai kejayaan sekiranya ada kerjasama yang jujur dan bersungguh-sungguh daripada umat Islam kedua-dua belah pihak dan pasangan-pasangan yang akan berkahwin itu sendiri. Pasangan-pasangan yang ingin berkahwin perlu menganggap peraturan ini sebagai hukum syarak dan bukan bertujuan menyekat mana-mana pihak untuk berkahwin tetapi untuk memelihara kesucian Agama Islam dan perkahwinan itu sendiri.

5.2 Cadangan Dan Penyelesaian

Perkahwinan merupakan satu ikatan suci di antara lelaki dan perempuan dengan ikatan ijab dan qabul, serta perlu di ambil perhatian serius kerana melibatkan kehidupan di dunia dan akhirat. Perhatian yang serius perlu kerana melibatkan bukan sahaja pasangan terlibat malahan masyarakat juga. Sekiranya perkahwinan tersebut tidak sah pasangan akan hidup dalam perzinaan sepanjang hayat dan anak yang lahir dari perkahwinan ini adalah anak syubhah atau boleh jadi anak zina.

Sekiranya situasi begini wujud, bagaimana sesebuah masyarakat mampu menjadi masyarakat cemerlang. Justeru itu, sudah sampai masa untuk mencari

jalan penyelesaian untuk memastikan fenomena perkahwinan ini dihapuskan sama sekali kerana melibatkan kesahihan sesebuah perkahwinan yang seringkali menimbulkan keraguan. Di antara jalan penyelesaiannya seperti berikut;

a. Hukum Perkahwinan Tanpa Kebenaran Dikaji

Tindakan untuk mengatasi masalah perkahwinan tanpa kebenaran, tidak hanya bermula dari mahkamah atau dari segi perundangan tetapi hendaklah bermula dari pengeluaran hukum daripada institusi fatwa. Setakat hari ini belum ada fatwa yang dikeluarkan oleh Majlis Fatwa Kebangsaan mahupun Pejabat Fatwa Negeri berhubung masalah ini. Pihak Fatwa Kebangsaan patut mengkaji apakah yang dimaksudkan dengan perkahwinan tanpa kebenaran atau kahwin lari. Sehingga saat ini fatwa hanya dikeluarkan oleh Jawatankuasa Fatwa, Majlis Agama Islam Negeri Kedah berkaitan tidak sah sesuatu perkahwinan yang menggunakan wali tahkim¹. Persoalan seperti adakah hanya untuk memenuhi syarat hukum yang mensyaratkan supaya wanita itu berada jauh dari walinya untuk menggunakan wali hakim perlu difikirkan.

Dari segi penghakiman oleh mahkamah berhubung masalah perkahwinan tanpa kebenaran ialah suatu perkahwinan itu dikira memenuhi tuntutan syarak sekiranya dijalankan lebih dua marhalah dari tempat wali berada. Syarat hukum yang digunakan ini boleh dipertikaikan adakah alasan jauh lebih dua marhalah boleh diterima sebagai alasan untuk membolehkan perkahwinan dikira sah. Adakah pasangan tersebut telah berusaha untuk berbincang dengan wali sebelum melangsungkan perkahwinan. Dalam konteks ini, sistem perhubungan pada masa

¹. Rujuk Lampiran J.

sekarang telah berubah dan kemudahan manusia untuk berhubung juga mudah seperti telefon, e-mel, faksimili, pos laju dan sebagainya wujud.

Justeru, pada pandangan penulis, syarat ini perlu ditafsir semula adakah orang terbabit benar-benar berada jauh daripada wali sehingga menyukarkannya untuk berbincang, berhubung atau meminta kebenaran wali. Berhubung perkahwinan tanpa kebenaran, rasanya tidak wajar jika pasangan terlibat sengaja melarikan diri daripada wali. Jika mengikut tafsiran ortodoks, perkahwinan ini sah tetapi terdapat ruang untuk mufti melihat "jarak" dan "sengaja lari" daripada keluarga. Langkah yang diambil dirasakan tidak bijak kerana ianya tidak menunjukkan usaha untuk mengharmonikan hubungan silaturahim antara pihak lelaki dan perempuan. Mereka hanya mengadakan peluang sahaja untuk melakukan sesuatu yang baik melalui jalan tidak baik².

b. Kuasa Mengakad Perkahwinan Perlu Ditentukan

Mengikut mazhab Hanafi, kuasa untuk mengakad perkahwinan tidak semestinya di tangan wali, malah seseorang gadis yang telah baligh serta mampu menguruskan perkahwinannya boleh untuk melangsungkan perkahwinan tersebut tanpa keizinan dari wali³. Akan tetapi menurut mazhab Syafi'i serta pendapat jumhur fuqaha', kuasa mengakadnikah terletak di tangan wali perempuan⁴. Sehubungan itu, pihak Majlis Agama Islam perlu memberi suatu keputusan yang pasti berkenaan hak ini. Ini kerana, ramai gadis dan wali terutamanya keliru

². Prof. Dato' Dr. Mahmood Zuhdi Abd. Majid, 1995, Kahwin Lari, Al-Islam, April, Hlm:14.

³. Al-Zuhayly, Wahbah (Dr.) (1989), Al-Fiqh Al-Islami Wa Adillatuh, Dar al-Fikr, Damsyiq, hlm 193. Lihat juga Raihanah Hj Azahari, "Kuasa Wali Mujbir: Satu Penilaian", Jurnal Syariah Jld. 5, Bil.2 Julai 1997, Bahagian Pengajian Syariah, Akademi Pengajian Islam, Universiti Malaya.

⁴. Ibid, Al-Zuhayly, Wahbah (Dr.)

tentang hak ini. Jika ia adalah hak wali, perlu difikirkan juga apakah kuasa atau hak wali mujbir menafikan hak gadis untuk mengikat tali perkahwinan sendiri. Kuasa ijbār yang ada pada wali mujbir perlu dilihat dari dimensi yang berbeza dari pandangan fuqahā' yang terdahulu. Kebarangkalian untuk mengekalkan kuasa ini mungkin berlaku pada kes-kes yang memerlukan kuasa ini dipertahankan seperti perkahwinan antara gadis dengan seorang lelaki yang benar-benar diyakini kesahihannya dan kemampuannya dalam menguruskan urusan rumahtangga⁵. Di samping itu, perlu diingat juga perkahwinan yang dijalankan tanpa rela atau paksaan biasanya tidak membawa apa-apa makna kerana besar kemungkinan pasangan akan berpisah juga akhirnya kerana tiada persefahaman.

Justeru, persoalan tentang siapakah yang berkuasa mengadakan perkahwinan perlu dikaji oleh pihak-pihak yang berkenaan, tidak menjadi satu kesalahan menerima pakai pandangan mazhab Hanafi dalam masalah itu kerana pandangan mazhab lebih sesuai bagi situasi yang wujud pada masa kini.

c. Peruntukan Yang Membenarkan Gadis Membuat Tuntutan Ke Mahkamah, Jika Wali Enggan

Peruntukan seksyen 10 (1) (b) Enakmen keluarga Islam Negeri Kedah memberi kuasa kepada mahkamah di tempat gadis bermukim atau bermastautin untuk menyiasat di hadapan semua pihak terlibat seperti bapa atau wali, gadis dan sebagainya untuk memberi persetujuan terhadap perkahwinan menggunakan wali raja. Dengan syarat wali tidak boleh mewalikan gadis tersebut ataupun wali enggan memberi persetujuannya tanpa sebab yang munasabah. Peruntukan ini

⁵ Op.cit. Raihanah Hj Azahari.

memang baik kerana menyelesaikan permasalahan gadis-gadis yang menghadapi kesukaran mendapatkan persetujuan wali untuk menikahkan mereka.

Namun begitu, prosedur yang dinyatakan dalam peruntukan tersebut adalah rumit dan memalukan gadis. Ini kerana, gadis hendaklah membuat aduan "keengganan wali" kepada mahkamah. Mahkamah akan memanggil wali dan mendengar keterangannya. Tindakan sebegini menyebabkan gadis berfikir dua kali untuk mengheret walinya ke mahkamah. Ini kerana, jika dia berbuat demikian maruah wali nasab dan keluarga amnya akan tercemar. Jika difikir, adalah mustahil untuk gadis mengheret walinya ke mahkamah kerana biasanya wali tersebut tinggal sebumbung dengannya. Jika gadis membuat aduan keengganan wali akan menimbulkan konflik dalam keluarga.

Penulis berpendapat bahawa, pihak berkuasa agama negeri harus menimbangkan semula peruntukan seksyen ini dan peka pada masalah yang dihadapi oleh pihak gadis. Jika tujuan peruntukan ini dibuat adalah untuk menyedarkan wali bahawa tindakannya menyekat gadis untuk berkahwin adalah suatu yang tidak wajar rasanya adalah lebih baik jika wali dinasihat melalui satu perbincangan di Majlis Agama Islam Negeri sahaja tanpa perlu dari merujuk ke mahkamah. Dan jika wali enggan juga menerima nasihat dari Majlis Agama Islam dengan memberikan alasan yang munasabah pihak Majlis Agama boleh membenarkan gadis berkahwin di tempat lain yang jauh dua marhalah dari tempat wali berada dengan menggunakan wali hakim.

d. Mahkamah Perlu Mempercepatkan Proses Permohonan Untuk Poligami

Mahkamah Syariah perlu menggariskan bahawa setiap permohonan untuk poligami dibuat dengan mengisi borang tertentu. kemudian pihak mahkamah akan memanggil pemohon dan isteri-isteri yang sedia ada untuk mendengar permohonan itu⁶. Mahkamah akan meneliti permohonan tersebut dengan mengambil kira faktor kemampuan, persetujuan isteri dan orang-orang dalam tanggungan pemohon dan bakal ditanggung oleh pemohon. Namun begitu, kebiasaannya mahkamah tidak terus memberikan kebenaran perkahwinan secara poligami berkenaan walaupun mahkamah mendapati lelaki tersebut mempunyai kelayakan. Akibat permohonan yang dibuat oleh pemohon itu mengambil masa yang lama kadang kala sampai satu tahun menyebabkan pemohon merasa bosan dengan kerumitan untuk terus berurusan dengan mahkamah. Sehubungan dengan itu, mereka mengambil keputusan berkahwin atau poligami tanpa kebenaran.

Penulis berpendapat bahawa, tindakan mahkamah tidak memberi kebenaran dengan segera adalah baik. Namun begitu, perasaan pihak terlibat juga perlu difikirkan. Kebanyakan yang ingin berpoligami telah berkenalan dan jatuh hati. Keinginan mereka hidup bersama sebagai suami isteri yang sah tidak boleh ditahan oleh mahkamah. Dengan ini langkah yang perlu mahkamah teliti ialah memberi kebenaran untuk berpoligami segera sekiranya mahkamah fikir ianya munasabah. Sehubungan itu, diharapkan berkurangan pihak yang berkahwin tanpa kebenaran dengan bertujuan untuk poligami.

⁶. Perbincangan tentang poligami dibincangkan pada Bab 2 (Justifikasi Perkahwinan Tanpa Kebenaran).

e. **Kerjasama Majlis Agama Islam Kedah Dengan Negara-Negara Luar**

Majlis Agama Islam Negeri Kedah dan Jabatan Hal Ehwal Agama Islam Kedah cuba menyelesaikan masalah ini dengan mengadakan lawatan ke selatan Thailand, pada tahun 1996 dan terkini tahun 2000. Lawatan ini dibuat untuk berbincang dengan pihak Majlis Agama Islam di wilayah-wilayah selatan Thailand bagi menyelesaikan masalah mengenai imam-imam yang mengkadnikah pasangan yang datang tanpa mendapatkan maklumat yang terperinci tentang pasangan tersebut. Pada tahun 2000 rombongan pegawai-pegawai Majlis Agama Islam Negeri Kedah (MAIK) sekali lagi berkunjung ke wilayah selatan Thailand bagi memperkemas perjanjian mereka untuk menyelesaikan permasalahan tersebut. Majlis Agama Islam wilayah-wilayah selatan Thailand telah memberi persetujuan untuk tidak membenarkan imam-imam menikahkan pasangan yang pergi berkahwin tanpa surat kebenaran dari Pegawai Hal Ehwal Agama dalam negeri Kedah. Penulis sendiri merupakan salah seorang daripada ahli rombongan tersebut⁷.

Penulis berpendapat bahawa, seeloknya pihak majlis Agama kedua-dua negeri memperbaharui perbincangan mereka setiap tahun. Dan saling bertukar pandangan dalam usaha menangani permasalahan ini. Dan dicadangkan pihak Majlis Agama Islam Wilayah-Wilayah Selatan Thailand sentiasa mengutus MAIK dan memberitahu tentang perkembangan sistem perkahwinan di sana.

⁷. Rujuk Lampiran V.

Pihak MAIK perlu menekankan kepada Majlis Agama Islam Wilayah Selatan Thailand supaya menekankan tentang siasatan latar belakang pasangan tersebut. Begitu juga dengan negara-negara jiran yang lain seperti Indonesia dan sebagainya.

Rumusan

Mahkamah Syariah merupakan satu badan yang mengendalikan tentang keadilan orang-orang yang beragama Islam negeri-negeri di Malaysia. Dalam menangani permasalahan orang Islam terdapat dua jenis perbicaraan di mahkamah iaitu perbicaraan Mal dan Jenayah.

Mahkamah Syariah Negeri Kedah merupakan mahkamah yang ditubuhkan bersama-sama Majlis Agama Islam Negeri Kedah dan berada bersama-sama Majlis Agama Islam sehinggalah 1 Januari, 1996. apabila mahkamah berpisah dari Majlis Agama Islam. Dengan pemisahan ini jadilah mahkamah syariah sebuah badan bebas daripada campur tangan badan-badan lain.

Oleh itu pengendalian kes perkahwinan tanpa kebenaran pendaftar akan dikendalikan oleh mahkamah syariah. Perkahwinan tanpa kebenaran ini sebenarnya berlaku disebabkan pihak terlibat sengaja memilih untuk berkahwin tanpa kebenaran kerana ramai juru nikah yang sanggup menikahkan mereka sedangkan di negeri Kedah pihak terbabit menghadapi masalah dengan keluarga atau pun pihak berkuasa agama yang mengenakan sekatan terhadap mereka yang ingin berkahwin dan mengamalkan poligami. Sebenarnya tindakan pasangan yang

berkahwin tanpa kebenaran ini bukannya bertujuan menghilangkan masalah tetapi mencari masalah.

Terdapat pasangan yang terlibat dengan perkahwinan tanpa kebenaran disebabkan untuk berpoligami. dengan jelas mereka ini mengetahui tentang undang-undang perkahwinan di negeri Kedah ini tetapi tidak mengendahkan kerana pasangan wanita sanggup mengikut lari berkahwin tanpa kebenaran apabila sudah jatuh cinta dan percaya janji manis pasangan mereka. Sebenarnya pasangan wanita tersebut menempah bahaya sendiri. kerana selepas wanita tersebut menjadi isteri dan mempunyai ikatan yang sah, suami yang disangka baik baru ternampak belangnya. penyesalan tiada berguna lagi. Pengorbanan gadis meninggal keluarga untuk hidup bersama pasangan adalah langkah silap.

Secara sepintas lalu perkahwinan tanpa kebenaran ini memang mudah namun, hakikatnya merugikan gadis yang mungkin kehilangan keluarga, sahabat dan kasih sayang saudara mara. Dan akhir sekali terpaksa berkongsi suami dengan orang lain sedangkan suami yang berkahwin secara sebegini tidak mempunyai kemampuan untuk menyara nafkah dua keluarga dan tidak dapat berlaku adil. Sekiranya mereka mampu adil dan berkemampuan pasti berani membuat permohonan di mahkamah dan mahkamah pastinya mengizinkan.

Perkahwinan pasangan muda-mudi tanpa restu wali atau keluarga di negara jiran menyulitkan pasangan tersebut. Keluarga pastinya tidak dapat menerima perkahwinan mereka. Pasangan ini, hidup di pulau oleh keluarga dan

apabila timbul permasalahan tiada tempat untuk mengadu. Akhirnya baru menyesal atas tindakan, langkah terakhir ialah berpisah.

MAIK dan JHEAIK menyediakan ruang yang sesuai untuk pasangan melangsungkan perkahwinan di negeri ini. Pilihan untuk berkahwin tanpa kebenaran adalah langkah terburu-buru. Perkahwinan bukanlah suatu kontrak suami isteri untuk beberapa ketika tetapi seumur hidup. Oleh itu, pasangan yang ingin berkahwin sepatutnya tenang dan berhati-hati apabila mengambil keputusan kerana padahnya ditanggung oleh pihak terlibat, kerana akan melibatkan maruah dan harga diri seseorang itu terhina. Dan sekiranya perkahwinan itu tidak sah maka sudah pasti akan menyusahkan mereka di dunia dan akhirat.